

РАЗЪЯСНЕНИЯ ПОЛОЖЕНИЙ ДОКУМЕНТАЦИИ О ЗАКУПКЕ

№ 32313029012

на право заключения договора на оказание услуг по предоставлению права использования программного комплекса на условиях простой (неисключительной) лицензии для автоматизации процессов предприятия, связанных с оказанием услуг теплоснабжения, водоснабжения и производством тепловой энергии.

Дата и время поступления запроса: 04.12.2023 09:00

Вопрос:

По проекту договора

1.4 Просим указать возможность оказания услуги дистанционно

Просим добавить пункты

1.5. Заказчику известны функциональные свойства ПО, Исполнитель не несет ответственности за несоответствие функционала ПО задачам и требованиям Заказчику.

1.6. Обязанности Исполнителя ограничиваются передачей прав на ПО, Исполнитель Т не несет ответственности за функционирование ПО и не имеет технической и правовой возможности по исправлению ошибок в работе ПО.

8.1 Просим подтвердить, что сумма обеспечения по договору составляет 50 % процентов от общей цены договора.

Если участник является субъектом малого и среднего предпринимательства, то какой процент обеспечения от общей цены договора потребуется?

Поскольку речь идет о передаче прав, просим заменить шаблон договора на сублицензионный договор

Ответ:

В ответ на Ваш запрос СГМУП «ГТС» сообщает, следующее:

1. В соответствии с п. 4.1 проекта договора (Раздел V Извещения), Техническим заданием (Раздел IV Извещения) передача ПО происходит в виде предоставления электронных ключей на почту asu@surgutgts.ru. Адрес места оказания услуг указан исходя из места нахождения Заказчика. В этой связи, для оказания закупаемых услуг не требуется нахождение специалиста/работника Исполнителя по месту нахождения Заказчика, равно как и внесение изменений в п. 1.4 проекта договора.

2. Согласно ч. 3 ст. 3.2 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" заказчик осуществляет разъяснение положений документации о конкурентной закупке. При этом закон не обязывает Заказчика вносить изменения и/или дополнения в документацию о закупке (включая проект договора) по запросу участника. Пункты 1.5, 1.6 по тексту проекта договора отсутствуют (Раздел V Извещения). Таким образом, Заказчик не уполномочен на дачу разъяснений несуществующих положений извещения о закупке.

3. Согласно пп. «б» п. 25 Положения об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, годовом объеме таких закупок и порядке расчета указанного объема, утв. Постановлением Правительства РФ от 11.12.2014 N 1352 "Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" если в документации о закупке, осуществляемой в соответствии с подпунктом "б" пункта 4 Положения (участниками которых являются только субъекты малого и среднего предпринимательства), установлено требование к обеспечению исполнения договора, размер такого обеспечения устанавливается в размере аванса, если договором предусмотрена выплата аванса.

В связи с тем, что извещением о закупке (в частности п. 2.3.2 проекта договора) предусмотрена выплата Исполнителю аванса в размере 50% от общей цены Договора, в силу вышеуказанной нормы Заказчиком установлен соответствующий размер обеспечения исполнения договора, что применяется в равной степени к любому участнику закупки в случае признания его победителем.

Дополнительно сообщаем, что участниками закупки могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

4. Согласно ч. 1 ст. 1238 Гражданского кодекса Российской Федерации **при письменном согласии лицензиара** лицензиат может по договору предоставить право использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации другому лицу.

Как указывается в п. 42 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.04.2019 N 10 "О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации" согласие на заключение сублицензионного договора, в том числе с конкретным сублицензиатом, может быть дано как в самом лицензионном договоре, так и в отдельном документе. При этом лицензиар вправе ограничить свое согласие возможностью заключения сублицензионных договоров о предоставлении только отдельных способов использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации из числа тех, которые были предоставлены лицензиату.

Изложение проекта договора в форме сублицензионного договора предполагает установление определенных требований к потенциальным участникам закупки которые могут повлечь за собой ограничение потенциального количества участников закупки, что может расцениваться как нарушение пункта 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции".

В силу п. 5 ст. 1286 ГК РФ лицензионный договор с пользователем о предоставлении ему простой (неисключительной) лицензии на использование программы для ЭВМ или базы данных может быть заключен в упрощенном порядке.

Лицензионный договор, заключаемый в упрощенном порядке, является договором присоединения, условия которого, в частности, могут быть изложены на приобретаемом экземпляре программы для ЭВМ или базы данных либо на упаковке такого экземпляра, а также в электронном виде (п. 2 ст. 434 ГК РФ). Начало использования программы для ЭВМ или базы данных пользователем, как оно определяется указанными условиями, означает его согласие на заключение договора. В этом случае письменная форма договора считается соблюденной.

Пунктом 3.3.6 проекта Договора (Раздел V Извещения) Исполнитель гарантирует что при заключении настоящего Договора, право авторства, исключительные права на программное обеспечение не нарушены, что Исполнитель имеет право на заключение настоящего Договора.

При этом условия извещения о закупке не лишают стороны при исполнении договора при необходимости оформить сублицензионный договор в качестве приложения к заключенному договору.

В этой связи, внесение изменений в извещение в части изложения проекта договора в иной редакции считаем нецелесообразным.

Директор



В.Н. Юркин